IESVS, MARIA, IOSEF.

IN PROCESSV IVSTITIAE, ET IVRATORVM CALATAIVBII, SVPER APPREHENSIONE.

POR LOS APREHENDIENTES, & litis Consortes.

Sobre que no procede la declaracion del Non fore procedendum ad vlteriora, que el señor Obispo de Tarazona suplica.

APREHENDIO V. S. el Arcedianado de la Ciudad, y Comunidad de Calatayud, a instancia de ambas Vniuersidades, por el drecho de prohibir la quasi possession, y exercicio de la jurisdiccion Eclesiastica Ordinaria a los se-

ñores Obiſpos, y ſu Santa Igleſia de Tarazona en Sede-vacante, ſino es exerciendola dẽtro de ſu territorio por ſi, ò por ſus Vicarios Generales, con poderes baſtantes, para que en ſu nombre la exerçan. Executada, y reportada eſta aprehenſion, proueyò otra la Real Audiencia a pedimiento de las miſmas partes ſobre los miſmos drechos, y bienes: Parecio en ella el ſeñor Obiſpo, ſuplicando ſe mandaſſen quitar los ſeñales Reales, en virtud de vnos Executoriales, que preſentò de la ſagrada Rota, de tres ſentencias de propiedad, ſobre el libre exercicio de la juriſdicion Ecleſiaſtica, y con viſta ſuya ſe proueyò; de la qual ſentencia la Ciudad de Calatayud y Conſortes interpuſieron eleccion de firma, han dado cedula de agrauios, que ſe pide admitir, y eſtà en deliberacion.

Pretende aora el ſeñor Obiſpo la extincion de la Aprehenſion primeramente introducida en eſta Corte, y que ha de ſobreſeher por la pronunciacion hecha por la Real Audiencia del *tolli ſigna Regia*, ſin exhibir los Executoriales en proceſſo, ni decidirſe el recurſo de la eleccion de firma interpueſto.

Eſta pretenſion eſtà adornada de muy curioſa nouedad, pero no de razon juridica, ni exemplar alguno que la califique, antes embuelue en ſi vna deſnuda, y abierta contradiccion a las reglas mas firmes de Practica, y Fuero. La primera, y mas principal es la prerogatiua grande del proceſſo de aprehenſion, q̃ en nueſtro Reino es tan priuilegiado en todos ſus incidentes, y articulos, que no puede impedir ſu curſo excepcion alguna, defenſion, ni inhibicion del Ecleſiaſtico, aunque forme, y gane la competencia, *D. Reg. Seſſe de inhibit. cap. 9. §. 20. num.*

num.3.& 20.& cap.4. §.2. num.60. sin embargo que el Fuero 1. de las Competencias dispuso, *quod sileant omnes processus; & nullus de nouo incohetur*; y da la razon el *señor Reg. Sesse*, alli; *Quia iste processus, scilicet apprehensionis non potest impediri aliqua via, & causa*, refert multa Portol. 1. *par. pag.* 251. & 252. *nu.* 60. & 70. por ser aun mas priuilegiado recurso, que el de la firma casual, *Foro Item como en los tiempos passados, Foro Porquanto, Foro Declarando de apprehensionibus, Reg. Sesse de inhibit. cap.* 23. *nu.* 32. & *seq.*

Solo embaraçan su progresso tres sentencias conformes, ò vna passada en juzgado, *Molin. verb. Apprensio, fol.* 36. *Portol. ibidem el* 3. *à nu.* 8. *Bardaxi in For. Item declarando de apprehensio. num. vlt. Sueues cons.* 61. *num.* 1. Luego no trayendo estas el señor Obispo, y constando que no padecen vicio alguno visible, que impida su execucion, no se puede impidir el curso de esta aprehension, ni mandar quitar los señales Reales de los bienes aprehensos.

Oponese contra esto, el que la pronunciacion del *tolli signa Regia* es priuilegiada, y executiua, como incidente de processo segun Fuero priuilegiado, *For. Item que como en los tiempos passados* 11. *de apprehensionibus*, y no puede executarse priuilegiadamẽte, sino haze parar a esta otra aprehension de los mismos bienes, y drechos.

Pero se responde, que solo tiene priuilegio, y execucion, respecto del processo en que se pronũcia, y el Iuez leuanta el sequestro, quita el embaraço, ò recurso secular, pero no en quanto a otro igualmente priuilegiado: Esta verdad se experimenta en la sentencia que se pronuncia, segun el Fuero primero *de seruitutib. aquæ*, cuyo *pro-*

yo processo, sentẽcia, y execuciõ, no puede ser empachado por appelaciõ, firma de dereytos de desaforamiẽtos feytos, è façederos que en virtud de aquella emanara (palabras de el Fuero) sin embargo no se puede executar auiendo aprehension de los mismos bienes, y drechos marauillosamẽte lo enseña el señor R*eg. Sesse de inhibit. d. cap. 23. à nu.* 21 ibi: *Tunc ego sentirem, salua pace fori, qui non contrariatur, & aliorum, quod dicta reparatio non esset facienda obstante dicta apprehensione, sed quod imo tale ius, talis sentetia obtenta super repatione esset deducenda in apprehensione, & ibi, vel per diffinitiuam, vel per declaratio nem, vel aliàs esset danda licentia ad reparandum, huius ratio est, quia per dictum Forum de seruitut. aquæ priuilegiatur acutum, contra quamcumque appellationem, iurisfirmam, & inhibitionem; non autem priuilegiatur aduersus apprehensionem, nec id dicit forus ille, & nihil magis certum in foris nostris quamquod apprehensio, & eius sententiæ omnes sint æque priuilegiatæ, adminus cum omnibus alijs priuilegiatis per foros, patet per forum item por dar forma, forum declarando, Forum Porquanto, & alios de apprehension. quo supposito succedit iuris regula, quod priuilegiatus contra pariter priuilegiatum non gaudet priuilegio, glosa in lege secunda, §. ait prætor verbo iudicium dano, ff. de capi dimi, Bero. in cap. in præsentia nu. 452. vbi declara, & ibi Abbas de probat. Bartul. in auteh. quas actiones, C. de sacro Ecclesijs:* Y por esto, aunque antiguamente la sentencia de propiedad de el processo Cisterno de aprehension era executiua, y priuilegiada, *Foro Item como. Foro Declarando. Foro Item por dar forma tit. de apprehens.* en virtud della no se quitauan los señales Reales, ni se impedia el curso

de

de otra aprehensiõ de los mismos bienes, y drechos, hasta la era 1510. que por los inconuenientes que de esto resultauã, se estableciò el Fuero: *Item statuimus* 9. *de apprehensionibus*, doctè ac eruditè *D. Reg. Sesse dict. cap.* 23. *nu.* 24. ibi: *Pro quo facit sequens consideratio quia per Forum Item como, Forum declarãdo, Forum Item per dar forma, & alios de Aprehensio. Apprehensio, & eius interlocutoriæ omnes sunt priuilegiatæ nõ obstante appellatione, firma cuiuscumque naturæ: Verum dicti fori de apprehension, non dicunt, quod priuilegiatur apprehensio non obstante quacumque alia apprehensione, ex quo nascebatur, quod sententia proprietatis lata in processu apprehensionis non executauatur priuilegiatè contra aliam apprehensionem factã de ysdem rebus, & bonis; imo necesse erat, quod ille qui obtinuerat sententiam proprietatis in primo iudicio apprehensionis deduceret suum ius, & suam sententiam in secunda apprehensione, quod satis, erat magnum inconueniens propter, quod fuit dispositum in anno* 1510. *quod dicta sententia proprietatis lata in iudicio apprehensionis exequatur priuilegiatè; & non obstante quacumque alia apprehensione: vide in foro item statuimus de apprehension.* Y lo mismo procede en la sentencia Arbitral, aunque por pacto especial tenga priuilegio en la execucion, vt aduertit *D. Reg. Sesse loco sup. laudato num.* 37. *vsque ad* 44.

Desestimãdo la autoridad desta doctrina por reconoçer quiza su fuerça, se pretẽde fundar, q̃ antes de los años 1510. se executaua la sentẽcia de propiedad, no obstante qualquiere Aprehension: Y q̃ el Fuero *Item statuimus* 9. fue declaraciõ del drecho, y corroboraciõ de las practicas: Pero lo cõtrario enseña el *señor Reg. Sesse* en el lugar

citado à *nũ*.34. alli: *Neque obstat dicere, quod sententia in proprietate transacta in rem iudicatam debet exequi non obstante apprehensione. Foro Item statuimus de apprehensionibus: nam respondetur, quod ante illum forum apprehensio impediebat executionem sententiæ proprietatis transactæ in rem iudicatam, quousque tollerentur signa Regia in vim dictæ sententiæ; vnde cum ille forus loquatur de sententia proprietatis lata in iudicio apprehensionis, non debet trahi ad aliam sententiam proprietatis, qualis est ista de qua agimus*, de manera, que segun esta doctrina antes de los años 1510. con la sentencia de la propiedad passada en juzgado, se quitauan los señales Reales, y sino auia passado, no se sobresehia en la Aprehension; los exemplares que contra esto se alegan, no se ajustan al intento. El primero, porque fue motiuo para que se estableciesse el *Fuero Item statuimus* 9. El segundo, porque reconoce, que era necessario hazer fè de la sentencia de la propiedad passada en juzgado, en el processo de Aprehension oponiendo la excepcion del Non fore procedendum ad vlteriora, vt apparet ex processu D. *Fr. Buil sup. apprehensione* 3 *August*. 1549. *in Cur. Iust. Aragon*. y fue despues de la disposicion de dicho Fuero *Item statuimus* 9. con que no se oponen a este assumpto.

Y porque si qualquier sentencia por su naturaleza priuilegiada, ha de hazer parar el processo de aprehension, aunque sea igualmente priuilegiado, se siguiria por necessaria consequencia, que la sentencia solo del Iuez Eclesiastico, que tiene priuilegio en la execucion, por la costumbre, y Constitucion Sinodal, aunque no passe en juzgado, haria parar el processo de aprehension, y en virtud de ella se debieran quitar los señales Reales, por-

que

que tambien es sentencia priuilegiada, y de Iuez tan cõpetente, y mas que el secular, pues no puede conocer de ella, por tener denegado el conocimiento en la propiedad de las causas Eclesiasticas, lo qual seria contra todas las practicas forales arriba referidas.

Sin que obste dezir, que por no ser pronunciacion de Iuez secular, y en processo de Aprehension no corre el argumento: A que se responde, ò que el priuilegio que se pretende dar a la pronunciacion de el *tolli signa Regia*, se fũda en la authoridad de el Iuez, ò en la prerrogatiua de la causa sobre que se pronuncia, y el juizio donde se litiga: Si en el Iuez, el Eclesiastico tiene mayor prerogatiua, porq̃ su conocimiento es jurisdicional, y priuatiuo; el del secular, tuitiuo, y extrajudicial solo. Si en la causa litigiosa tã poco? pues suponemos ser vna misma ante los dos Iuezes; si en quanto la sentencia, menos, porque esta es difinitiua, y en el juizio petitorio, que absorue al possessorio, iuxta textum vulgare, *in cap. cum dilectus de causa posses. & propriet.* con que ay mayor razon para que sea priuilegiado, de mas que assentamos, que por costumbre, y ley Sinodal tiene priuilegio en la execucion.

Luego el argumento es irrefragable, y cierto, de donde nace por precissa consequencia, que no basta, que las sentencias interlocutorias del processo de aprehension sean priuilegiadas, para impedir el progresso de otra Aprehension, que es igualmente priuilegiada; sino que se necesita tambien, de que passen primero en juzgado, ò que gozen efectos de tal, punctim idem *Reg. Sesse de inhibitione d. cap. 23. n. 36.* alli: *Quapropter dicendum est, quod opus sit cum sententia lata in vim fori de*

ser-

seruitutibus recurre ad apprehensionem, & petere, quod tollantur signa Regia; quod intellige, quando sententia esset, transacta in rem iudicatam, sed si non esset: tunc obstaret apprehensio, & signa Regia non essent tollenda; sed spectandus euentus litis, & quod transiret in rem iudicatam, vel deducendum esset tale ius in apprehensione.

Y por esto los Practicos q̃ suponẽ en la sentẽcia de lite pẽdẽte, el priuilegio, y virtud de hazer sobreseher el curso de otra aprehensiõ, no solo lo fundan en el priuilegio executiuo de aquella, ni en lo q̃ se põdera de las Comissiones forales de dos aprehensiones, en las quales el Comissario foral de la primera, lo es en la segunda, segũ el *Fuero Item porq̃ multiplicacion tit. de apprehens.* por obligarse en vna, y otra a restituir los frutos al que ganare sentencia, *Sesse decis.* 153. sino tambien por suponer, que la sentencia de litependente goza prerrogatiuas, y priuilegios de cosa juzgada, idem *Sesse decis.* 157. *num.* 11. *y lo repite en el vers. Tandem,* del mismo numero, y en el motiuo de la decision.

De la pronunciacion del *tolli signa Regia,* que hizo la Real Audiencia, pende indecisso el recurso de la elecciõ de firma; y assi notoriamente resulta, que no ha passado en juzgado, ni puede pretender efectos de tal, aunque sea hauiente fuerça de difinitiua, è imponga fin, y termino al processo, porque para obrar estos efectos, deue primero passar en juzgado, y ser inapelable, quoad vtrumque efectum, tunc enim sententia dicitur transacta in rem iudicatam, quando ab ea non potest appellari, *glos. verb. Innouata in cap. non solum de appellation. in sexto, Matienz. in l.* 13. *tit.* 10. *lib.* 5. *Recop. glos.* 1. *nu.* 4. *Valenz. cons.* 68. *nu.* 2. *Scacia de sentent. & re iudicat. glos.* 14. *quaest.* 2. *nu.* 3.

Fuè-

Fuera de que siendo el Iuez del Sequestro secular es incapaz para conocer de los meritos de la sentencia de los Executoriales, y solo puede examinar sus vicios aparentes per viam notionis, aut violentiæ, y sin conocimiento judicial, a fin solo de leuantar la mano al sequestro, *ad Couar. in pract. cap. 25. nu. 3. Salgad. de Reg. prot. 1. par. cap. 2. num. 185. Baluoa ad cap. 17. de re iudic. nu. 23. Scacia de sentent. & re iudicat. glos. 14. quæst. 11. n. 54. & seq. vbi optimè Anton. de Palma in praxi parte segunda glos. 23. nu. 30.* refert *Suelu. cons. 61. al num. 4.* Con que nunca puede esta pronunciacion passar en juzgado, ni gozar de los priuilegios, y efectos de tal, ingeniosamente lo enseña *Salgad. de reg. protect. par. 1. cap. 8.* alli: *Sexto, & pro hac opinione fortiter vrget; etenim hoc decretum numquam transit in rem iudicatam quia violētiæ cognitio à sua origine vsque ad finem est pœnitus extraiudicialis, provt sepè diximus, & latissimè suis locis prouabimus, sed actus extraiudicialis numquam transit in rem iudicatam*, antes bien es permitido a las partes oponer de nuebo otras nulidades contra dichas sentencias, que huuieren omitido en la Real Audiencia, idem *Salgado vbi proximè, & de suplicat. ad Sanctissim. prima parte cap. 12. per totum, provt pluries determinasse* Rotam refert *Seraph. in decis. 630. nu. 5. & per Alexandrum Ludouis. decis. 488. nu. 1. cum seqq.*

Aumentase lo discurrido por auerse opuesto en esta aprehension las Iglesias Colegiales, y el Clero vniversal de dicho Arcedianado, que tienen igual interese en esta causa, y en acuerdo de la Rota el mas principal, *vt ab Executorialibus constat pag. 14. col. 2. vers. De validitate vero*: Siendo assi, que no se opusieron, ni litigaron en la

Real Audiencia, con que no puede auer excepcion de cosa juzgada en la diuersidad de personas, porque falta el tercer requisito, que conforme drecho es necessario, para que obre tales efectos, vt ait Iuris Consultus *in lege cum quaritur, l. & eadem, cum leg. seq. ff. de exceptio rei iud.* ibi: *Ad hanc exceptionem requiritur inter alia, quod sit eadem conditio personarum, eadem quantitas, eadem causa, quæ nisi omnia concurrant, alia res est*, y lo preuino tambien aduertidamente *el señor Reg. Sesse en la decis. 157. n. 18.* hablando de los efectos que produce la sentencia de litependente, que primero se pronuncia *circa medium*, alli: *Et hoc suponendo dumde exceptione Rei iudicatæ agimus, quod simus inter easdem personas contendentes, vt in d. l. cum quæritur; secus autem quando personæ diuersæ sunt, vt in nostro casu vbi suponimus secundum apprehendentem non litigasse in primo processu, eo casu non potest obstare ei exceptio rei iudicatæ, nec de ea argumentum aliquod summi potest.*

Y no solo los nueuamente opuestos han de ser parte legitima para conseruar, y manutener esta Aprehension a su fauor, sino aun respecto de los que litigaron, y fueron vencidos en la Real Audiencia, por ser todos igual, y conexamente interesados, *Postio tract. de manutent. obseru. 12. sub num. 57. Oliberius Beltram. in annotat. ad decisionem Alexand. Ludou. lit. A. nu. 7. Salgad. qui quã plurimos refert de supplic. ad Sancti par. 1. cap. 13. nu. 40. & seqq.* y tambien por ser indiuidua la extincion de la Aprehensiõ respecto de las personas, como lo es su prouissa, *Reg. Sesse decis. 188. nu. 18.* alli: *Quia quæmadmodum prouisio apprehensionis est in diuidua*, vt dixit *Moli. verb. Apprehensio. fol. 35. col. 4. & multis doctrinis confirmat,*

mat, Pleuan. in verb. Apprehensio el 3. nu. 5. ita eodem modo extinctio apprehensionis est in diuidua, ita quod eadem bona non possunt esse apprehensa respectu alicuius, & non apprehensa respectu alterius, nec potest Apprehensio extingui quoad aliquos, & suis pedibus subsistere quoad alios ex quo infertur, quod signa Regia respectu eorundem bonorum, vel debebant tolli in totum, vel remanere in totum absque eo quod consensus partium posset aliquid operari contra indiuiduitatem apprehensionis, & sic verba illa iuxta consensum partium non possunt facere relationem ad clausulam tollendi signa Regia quæ vt iam diximus non potest subiacere consensui partium.

Ni obsta dezir, q̃ pues la sentẽcia de litepẽdente haze parar el juizio de otra aprehension sobre los mismos bienes, y drechos, obrando efectos de cosa juzgada, para aquel articulo: tambien ha de gozar de este priuilegio la sentencia del *tolli signa Regia*, que por su naturaleza pide execucion, è igual priuilegio, como incidente de processo priuilegiado.

A esta instancia se satisface de varios modos. Lo primero, porque donde ay diuersidad de personas, que litigan, no obra excepcion de cosa juzgada la sentencia de litependente, como reconocen los Practicos, y ponderè arriba con el señor *Reg. Sesse dict. decis. 158. cui consonãt mirabiliter de iure* en estos terminos *Salgado de suplic. ad Sanctissim. 1. par. cap. 18. cum pluribus*; y assi tã poco puede por esta razon pretender este priuilegio la del *tolli signa Regia*, aun quando fuesse igualmente priuilegiada, que no lo es, considerando la diuersidad grande que ay entre vna, y otra sentencia, porque la de litependente es juizio preparatorio para los plenarios de posses-

sion,

sion, y propiedad, a fin solo de declarar, *quis ex litigantibus rẽ detinere debeat*, y para distinguir al actor del reo, *Ramirez de leg. Regia, §. 20. num. 14. Bard. de apprehensionibus par. 2. quæst. 1. num. 3.* y se juzga por de leue perjuizio, pues dexa processo para los articulos de firmas, y propiedad, donde puede ser citado el que obtuuo sentencia, y la parte vencida puede litigar justificando mejor su possession, que es en lo que se funda el plenario possessorio, ò probando que le pertenece el dominio de los bienes aprehensos, citando para el petitorio, y en esto no padecen perjuizio graue las partes, pues pueden alegar, y deducir en el processo que primero se pronuncia lo mismo que en otros pendientes, y tambien porque el Comissario de Corte se obliga a la restitucion de los frutos, para en caso, que en diferente articulo fuere vencido, *Sesse d. decis. 153. nu. 6.*

Demas, que la sentencia de Comission de Corte, introduce al vencedor en la possession de los bienes aprehensos, le entrega los frutos *cum cautione forali*, y deue ser defendido en la possession segun Fuero, hasta que en otro articulo fuere vencido, *Foro à vezes 20. tit. de Apprehensionib. vbi Bardax. fol. 193. col. 1. nu. 8.*

Ninguno de estos efectos se halla en la pronunciacion del *tolli signa Regia*, pues no dexa processo, ni recurso alguno en que las partes puedan litigar, ni deducir sus drechos, mejorar sus probanzas, y exibir nueuos documẽtos, antes bien destruye, y perime la instancia, y el juizio de possessiõ, y propriedad, pues no puede passar a otro articulo, porq̃ esta pronunciacion impone fin, y callamiento perpetuo a los tres restantes de litependẽte, firmas, y propiedad, no declara al q̃ obtiene possehedor,

ni en virtud de ella se introduce a posseer, ni manda entregar los bienes vencidos durante la aprehēsion, ni los alcanza priuilegiadamente, antes bien el que viene con Executoriales de tres sentencias, ò vna passada en juzgado en la propiedad, necesita de pedirlos via ordinaria actione in factum coram Ecclesiastico, *Portol. §. Apprehēsio el 3. nu. 8. Ferrer de modo procedendi in prima Apprehensionis specie in fin. fol. 23. Bardax. in Foro declarando 24. de Apprehensionibus num.* 8. ni presta caucion foral al Iuez de la aprehension, porque el Fuero *declarando* 24. que impuso esta obligacion, y priuilegio a las sentencias de la propiedad, no hablò de las causas Eclesiasticas, y beneficiales, vt docet *Molin. noster in dict. Foro declarando de apprehensionib. fol.* 36. *col.* 1. alli: *Et nota quia dicunt forist æ, quod iste Forus declarando, non habet locum in causis Beneficialibus: quia si aliquod beneficium, seu dignitas, est apprehensum, seu apprehensa ad manus Curiæ Iudicis sæcularis, & post receptam propositionem de litependente vni ex oponētibus, altus obtinet in proprietate in Curia Romana. & venit ad processum cum suis Executorialibus non habebit locum dispositio huius Fori: nec restituetur iuxta istum Forum qui loquitur quando sententia est lata in proprietate rei profanæ post iudicium apprehensionis: & loquitur in sententia lata per Iudicem sæcularē in proprietate rei apprehensæ, tamē si ille qui venit cum tribus sententijs Curiæ Romanæ super proprietate beneficij, seu Dignitatis cum suis litteris Executorialibus, & petit sibi restitui, tunc dicunt foristæ quod hauebit locum restitutio per viam iuris communis, & non fieret restitutio iuxta istum Forum declarando sic fuit determinatum in Cons. Iust. Arag. die* 17. *August.*

 an-

anno 1484. *in causa Ochoa Dassian. vide in libro Consilij*, & vide dict. processum; & fuit dictum per *Consiliarios in dict. consilio, quod id, quod dicit iste Forus declarando de præstatione cautionis non habet locum in casu prædicto quia tantum vult iste Forus, quod præstetur cautio Iudici qui pronuntiauit.*

Reconocese, pues con toda claridad, y distincion, que ay diuersidad grande entre la sentencia de litependente, y la del *tolli signa Regia*, en virtud de Executoriales de sentēcias del Eclesiastico, y q̄ es mas perjudicial a las partes esta, y no tiene iguales priuilegios, ni puede producir los mismos efectos, y que si la practica ha introducido, que la sentēcia de litependēte, faciat silerè secundam apprehensionem, no se deue estender este priuilegio, ò costumbre a la de *tolli signa Regia*, que es totalmente distinta, aunque estuuiera asistida de igual razon (que no la ay) *Suelu*. 1. *semicent. cons*. 33. *nu*. 28. alli: *Consuetudo est stricti iuris adeo vt etiam ex rationis identitate ad casus similes non extendatur præcipuè in Aragonia obser*. 3. *tit. declarationes monenaticæ, Molin. verb. Consuetudo, vers. Consuetudo contra ius fol*. 73. *col*. 3. *vbi Port. num*. 6. *idem Molin. verb. Possessio tit. de possessionis resol. vers. Tertius casus, fol*. 258. *ad fin. col*. 3. *Bard. de offi. Gubern. in criminal. cap*. 18. *nu*. 36. idem de iure *Crauet. cons*. 96. *num*. 7. *Gabriel. cons*. 151. *num*. 10. *Cæsar de Grasis decis*. 157. *nu*. 5. *cum alijs*.

Y sobre no tener exemplar alguno, que apoye esta pretension, se halla executoriado lo contrario en los exemplares que refiere *Suelues dict. cons*. 61. *num*. 1. *en el processo Doctoris Iacobi Ioannis de Torres* introducido ante V.S. y en el processo *Iuratorum de Sariñena* por

la

la Real Audiencia, donde se disputaua sobre vnos mismos bienes, y drechos, y para quitarse los señales Reales de ambas aprehensiones en virtud de Executoriales, necessitò la parte de reproducirlos en ambos processos, y q̃ se examinassen las nullidades q̃ se oponian cõtra las sentencias, y no bastò auerlos producido en el vno, y mandado quitar los señales Reales, como verà V. S. por los motiuos de las declaraciones de los dos Tribunales; y aunque en ellos no se halla disputado este punto, se halla omitido por los Aduogados que lo fueron de sus causas, y no es creible lo passaran en silencio si lo reconocieran ajustado, y conforme a nuestras practicas forales, *nec enim debebant tam magnam rem tandui reticere, Vlpian. ait in l. si quis 6. de pœnis, §. 1.*

Ni tampoco se opone a este dictamen, el que si la declaracion de la Real Audiencia no haze parar el curso de esta aprehension, se siguiria vn absurdo con inconuenientes graues, de que en diuersos Tribunales potuisset namque ex eadem causa, & negotio diuersas, & contrarias declarationes fieri, concurreret, que vnius Tribunalis decretum cum alio alterius, quod magnum foret inconueniens, ortumque, & non admitendum absurdum, *secundum tradita per Felinum in cap. 1. de præscriptis, Socinum in cap. 2. de mutuis petitioni, vers. 8. fallit, Prosp. Farin. in prax. Crim. 1. tom. tit. de inqui. quæst. 7. nu. 48. vers. 3. est ratio*, vt tenet *Salgad. de protect. reg. par. 2. cap. 10. nu. 61. & seqq. & Labery. cred. par. 1. cap. 4. nu. 19.* y se confundirian las determinaciones de los juizios contra la *ley singulis, ff. de except. rei Iudic.* pues desharia vn Iuez lo que hiziesse otro, ni se euitaria la multitud de processos, no lograndose el fin de los plei

tos

tos, que es el principal de las leyes; *R. Sesse d. decis. 157. nu. 11.*

Los motiuos que propone la duda son los que regularmente ponderan los DD. proxime citados, para que la continencia de la causa no se diuida, y las reglas de la preuencion se obseruen: Pero la satisfacion consiste, en que no tienen lugar estas en los processos reales de aprehension, ò inuentario, pues vemos sobre vnos mismos bienes, y drechos prouehidas diuersas aprehensiones, è inuentarios en Tribunales distintos, y la regla de la continencia, y preuencion, es cierto, que donde vna vez se introduce, si es Tribunal competente, en el se ha de terminar, y definir, de tal manera, que no puede la misma causa introducirse en otro, aunque sea de igual autoridad, y jurisdiccion, *l. 9. vbi ceptum, ff. de Iudicijs, & l. nulli, C. eod. cap. 1. de causa posses. & proprie. vbi glo. & DD. communit. cap. 1. §. sed Iudex de sequest. posses. & fructu. Bail. obser. 32. nu. 11. lib. 1.*

Y tambien es constante, q̃ cada Tribunal declara segũ entiende los incidentes q̃ disputan las partes, aunq̃ sean vnos mismos en ambos processos, sin que jamas se aya visto q̃ lo juzgado en el vno, haga sobreseher el conocimiento en el otro, sino que priuilegiadamente se executa la vltima declaracion, aunque sea contraria, y en processo distinto: *Cui standum est vt per DD. in l. pacta nouissima, C. de pact. & ibi Iason. & DD. in cap. Monasterium de re iud.* punctim *D. R. Sesse decis. 153. à nu. vlt.*

Lo mismo hemos visto recientemẽte obseruado en apellidos de execucion, y captura, que en virtud de vnos mismos cõtractos censales prouehia la Real Audiẽcia, y al mismo tiẽpo V. S. cõtra herederos de algunos termi-

nos,

nos a instãcia de vnas mismas personas, y aunque los reuocò la Audiencia Real con el motiuo de que los presentes en el contracto no pudieron obligar a los ausentes: Y sin embargo de que esta pronunciaciõ era priuilegiada, como de processo que tiene priuilegio executiuo no hizo parar la execucion de los que auia prouehido V.S. sino que se executauan priuilegiadamente, no obstante aquella, hasta que conformò V.S. en el dictamen, y los reuocò.

Y si las reglas de la cõtinencia, y preuẽcion se deuiessen obseruar en los processos Reales, aprehendidos vnos bienes por la Real Audiencia, ò por el Iuez Ordinario, no se podrian aprehender segunda vez por V.S. con los mismos drechos. *Nã in is qui præuenit in causa est incognitione præferendus, ita vt alij non posint se in ea causa intromittere, l.1. de offi. Consul. & cap. cum plures de offic. deleg. in 6.* tradit R*om. cons.* 412. *num.* 4. C*orneo cons.* 66. *num.* 1. *lib.* 1. & est recepta conclusio, vt per *Barbos. ad tit. de Iudicijs in leg. si quis postea quam* 7. *nu.* 6. *& seqq.* cuya regla asienta por cierta siue sit iudex ęqualis, siue inferior qui pręoccupauit iurisdiccionem, is de ea causa cognoscet neque tenetur eam remittere ad maius Tribunal, *l. cum quædam in prin. de iurisdict. omnium iudicum*: (Todo lo cõtrario se practica en los Tribunales de este Reyno respecto de estos processos reales: Luego no tienen lugar estas reglas en ellos, y por el consiguiente tampoco los inconuenientes que de ellas nacen) y si por auer primero aprehendido V.S. estos drechos, no se pudo proueher segunda aprehension por la Real Audiencia, tampoco pudo comparecer en ella el señor Obispo, ni pedir quitar los señales Reales con los Exe-

cutoriales: pues es regla fixa de la preuencion, *quòd in pari causa is qui præuenit præfertur,l. negandà, C.qui accusar.non possint, & ibi.Bald.1.notab.Vinc.de Franc. decis.147. nu. 51.par.1.*aunque sea el juizio sumario, y executiuo, *Paul.de Castr.cons.169. ad fin. lib.2.Pedro Barbos.vbi proximè à nu.4.& 5.*sino que primero deuia auerlos exhibido en esta, y principalmente auiendo cõparecido aqui primero la Santa Iglesia de Tarazona en Sede vacante, en quien estaua radicado todo el drecho de la jurisdiccion, y huuiendo instado que se reuocasse. Si fuera aplicable el lugar de *Ramirez de leg. Regia, §. 20.nu.75.*como la Alegacion contrario pondera (que solo se deue entender despues de pronunciada la sentencia de litependente) y justo segun *Barth.* no permitirse, que los litigantes puedan frustar los juizios dexãdo al preueniente por la permission, y al preuenido por la preuencion: (Palabras de q̃ vsa la Alegacion cõtraria *pag.38.*) y prueba este assumpto,*cum l.sepulchri.ff.de sepulchr.viol.Larzel.de attent.par.2.cap.4.nu.79.& seqq. Carleo.de l.iud.potest.lib.1.tit.1.disp.2.quæst.7.sect.3.nu. 901.pag.mihi 278.& de iud.tom.2.lib.1.tit.2.disp.2.nu. 14.pag.mihi 18.*qui loquuntur de iure.

Y sino pudo la Real Audiencia aprehender,tampoco ha podido mandar quitar los señales Reales a instancia del señor Obispo: Luego necessariamente se ha de confessar,que en los processos Reales, y executiuos no tienen lugar estas reglas, y por el consiguiente los inconuenientes que la duda pondera:ò se ha de dezir,que tambien obstan al señor Obispo, y su Santa Iglesia; ò que no se oponen a estaparte.

El incõueniente de la cõtrariedad desentencias en di

uer-

uersos Tribunales, y q̃ se multiplicã processos, lo vence la vltima q̃ passa en juzgado, porq̃ esta segun las maximas forales, q̃ he presupuesto arriba, y asiẽta el drecho; impone silencio, y callamiento perpetuo a la lite, *Scaci. de sentent. & re iud. d. glos. 14. q. 2. per tot. El señor R. Mõter decis. 22. nu.* 1. y los DD. que fundan el que no ay variacion de juizios, quãdo los dos son de vna calidad; se deuen entẽder secumdum ius commune, y en los processos personales que via ordinaria se intentan, porque de estos al executiuo no puede auer transito, sino ay renunciacion expressa por pacto especial, *Cuenc. in scholio commanda claus. 37. per. tot.* Pero esto no procede en los juizios Reales, como se ha fundado, ni en los Executiuos, vt aduertit *Cuenc. vbi sup. nu.* 14.

El exemplar de *Miguel de Molino al Fuero Declarando de Apprehensionibus pag. 36. in reportorio*, no prueba el intento contrario, porque en el se mandò restituir la Dignidad aprehensa al que trajo sentencia en la propiedad passada en juzgado: & hoc nihil mirum; ni que en otros casos con sentencias de esta calidad, assi de el Iuez Eclesiastico, como de el secular se ayan quitado los señales Reales de algunas Aprehensiones; con que los exẽplares que se alegan, no tienen todo el rigor que para su perfeccion considerò nuestro insigne Español; hijo de Causidico Maestro primero de Oradores en Roma *Marco Fabio Quintiliano lib. 5. instit. Orator.* alli: *Confirmantur præcipuè duobus: authoritate eorum qui pronuntiauerunt. Et similitudine rerum de quibus agitur.*

Y aunque esta parte ha sido vencida en la Real Audiẽcia, tiene esperanzas de ganar en el recurso de la elecciõ de firma, y q̃ ha de reuiuir aquella Aprehensiõ, mandãdo

V.S.

V.S.boluer a poner los señales Reales en los bienes aprehensos,y tambien podrà en la que pende ante V.S.exhibiendo el señor Obispo los Executoriales, hazer visibles sus defectos, por los quales se impida la execucion de las sentencias,y no debe parecer circuito inutil, excepcion tan clara,y tan justa: fundada en el priuilegio grande de la aprehension,ni calumniosa la defensa de estos drechos. Non videtur dolo facere qui iure suo vtitur, *l.nullus,ff.de regula iuris*; mas culposa negligencia fuera no valerse de el amparo,y proteccion de los recursos Reales a quienes fauorecen todos los drechos contra las violencias, que hazen en sus sentencias los Iuezes Eclesiasticos, *vt per tex. in Can. Regum pertractant. Azebed.1.p.cap.1.nu.32. Salced. in pract. crim.cap.202. lit.A. Reg.Sesse de inhibit.cap.8.§.1. & §.2.& melius, §.3.per tot.& decis.118.qui plures alegat.*

Y doloso descuido, no defender la prerrogatiua, y exempcion, que oy goza, cuya quasi possession han calificado tantos siglos, y los señores Obispos han reconocido, y concordado muchas vezes. Desistere abbarum iuribus, & consuetudinibus stabilitis esset enim occasio turbandi statum Ecclesiarum,pacem, & concordiam correspectiuam quam conuenit esse inter Episcopos, & Capitula, eosque in inmensas inuoluere lites, como se ha experimentado: *Res vtique indigna dicitur,multoque magis,vt fiat. Cum nec Pontifex,aut Princeps supremus videantur quid velle,disponere contra consuetum,& solitum,l.quod si nollit,§.quia asidua,ff.de adilitio edicto,Bart.in l.si prius penultimo.ff.de aqua plubia arcenda Aret.cons.11.col.8. l.fideicommissa, §.si seruo vbi Bald.ff.de leg.3. Aymon, Crauet.de antiquit.*

quit. temporis 4. par. num. 119. *Valenzuel. d. consf.* 184. *num.* 111.

Concluyo, Señor, el discurso en que ha sido precisso representar de nueuo los mismos fundamentos, que tenia propuestos en otro; para satisfacer aora a la Alegacion contraria en lo que mas sustancialmente conduce a este incidente de que se trata, omitiendo otras cosas q̃ respetan a la justificacion de las sentencias, cuya execucion el señor Obispo pretende, a que se procurara exactamente responder en la eleccion de firma, donde principalmente incumbe examinar sus nulidades, siendo pues este incidente insolito, y estraño, que hasta oy no se halla executoriado, ni vencido, ni aun introducido en juizio; justamente confia esta parte de la rectitud, y Christiandad de V.S. que no asistira a vna nouedad en menoscauo de su jurisdiccion y perjuizio graue de estas Vniuersidades, sino que mandara correr esta Aprehension, donde podrà el señor Obispo exhibir sus sentencias, pues juzga por ellas tan calificada su justicia, en que no padecerà perjuizio, ni daño irreparable, y de lo contrario si resultarà grauissimo a estos puestos, y especialmente al Clero vniuersal, que no litigò en la Real Audiencia, y tiene æque, y principal interesse.

Por todo lo qual, parece que sin embargo de las consideraciones contrarias, se deue declarar, que ha de passar adelante este processo, y que no obsta la excepcion de lo juzgado que pretende tener el señor Obispo por la declaracion del *tolli signa Regia* de la Real Audiencia, cuyo priuilegio, y execucion no se dilata contra otro processo igualmente priuilegiado, ni produce efectos de cosa juzgada, por no tener enteramente las tres circunstan-

tancias que el drecho requiere, cuyos efectos, y prerrogatiuas el estilo solo ha introducido, en la de litependente, pero lo contrario se ha practicado en la de el *tolli signa Regia*: Estos passos deuera seguir el Consejo, por lo que aduirtiò el Sabio Prouerbiorum cap. 22. *Ne transgrediaris terminos antiquuos, quos posuerunt Patres tui.* Saluo semper S. M. I. Zaragoça 6. de Iulio 1669.

D. Iosef Fernandez de Moros.